

ÍNDICE GENERAL

Prólogo..... VII

Introducción..... XI

Capítulo Primero

EL ABUSO DEL DERECHO

A) Caracterización general. Fundamentos.
Evolución doctrinal, judicial y arbitral

§ 1. La teoría del abuso del derecho. Antecedentes históricos. El derecho romano..... 1

§2. La teoría de los actos emulativos..... 6

a) Los orígenes del abuso del derecho. La "semulatio" 6

b) Teoría de la "inmisio". Insuficiencia de la teoría de la emulación..... 10

§ 3. Los derechos subjetivos. Relatividad..... 12

§ 4. El abuso del derecho. Nociones..... 15

§ 5. Críticas doctrinales al abuso del derecho..... 19

§ 6. Elementos configurativos del ejercicio abusivo de derechos..... 21

a) Ejercicio de un derecho..... 21

b) Intencionalidad..... 21

c) Negligencia..... 23

d) Falta de interés legítimo..... 24

e) Ejercicio contrario a la función económica y

social.....	24
§ 7. La actitud antifuncional, fin último de la lesión subjetiva. Ofensa a la regla moral. Remisión.....	25
§ 8. Los artículos 9º y 10 del Código Civil y Comercial de la Nación.....	26
§ 9. El abuso del derecho en el derecho procesal.....	29
§ 10. Análisis del abuso del derecho en los precedentes judiciales y arbitrales.....	31
a) Cámara Nacional de Apelaciones en lo Comercial	31
b) Corte Suprema de Justicia de la Nación.....	34
c) Laudos arbitrales.....	36
B) Similitud con otros institutos	
§ 11. Nociones.....	38
§ 12. Derecho y moral.....	39
a) Las obras de Kant.....	41
b) La contribución de Kelsen.....	45
c) Derecho y moral en Ripert.....	46
d) Aporte de Calvo Sotelo.....	48
e) Conexión y separación necesaria entre derecho y moral.....	48
§13. El fraude a la ley.....	49
§ 14. El exceso o desviación de poder.....	51

§ 15. Los conflictos de derechos.....	54
§ 16. La simulación.....	55
§ 17. Teoría de los actos propios.....	57
§18. El enriquecimiento sin causa como fuente involun- taria de las obligaciones.....	62
§19. El abuso del derecho como un “ilícito atípico”.....	64

Capítulo II

EL ABUSO DEL DERECHO EN LAS SOCIEDADES CERRADAS O DE FAMILIA

§ 20. Concepto de sociedades cerradas o de familia.....	67
§ 21. Singularidad del abuso del derecho en las socieda- des mercantiles. Excesivo dogmatismo doctrinal y jurisprudencial.....	68
§22. La teoría del conflicto.....	71
a) El conflicto societario.....	74
b) El abuso de la debilidad.....	76
c) Posibilidad de afectar el comportamiento del otro.....	78
§ 23. El deber de lealtad exigido a los socios.....	79
a) La buena fe como fundamento del deber de leal- tad	82
b) La aplicación de los principios generales en ma- teria societaria.....	83
§ 24. El abusivo ejercicio de los derechos societarios.....	85

a) Nociones.....	85
b) El abuso de la personalidad jurídica.....	88
1) La teoría del descorrimiento del velo societario. Antecedentes y derecho comparado.....	92
2) Análisis del artículo 54 de la LGS. ¿Fraude a la ley, simulación o abuso del derecho?.....	96
3) La inoponibilidad en el Código Civil y Comercial.....	106
§ 25. El abuso del derecho y del poder ejercido por las mayorías. La mayoría societaria.....	107
a) El principio mayoritario.....	109
b) El poder "opresivo" de las mayorías.....	112
c) Abusivo ejercicio de los derechos societarios por el mayoritario. Casos.....	114
1) Aumento abusivo del capital social.....	114
2) Atesoro abusivo y sistemático de las utilidades. Lincamientos básicos de la distribución de dividendos.....	129
3) Bloqueo y obstrucción de las resoluciones sociales por el administrador. El artículo 161 del Código Civil y Comercial.....	142
§26. El abuso del derecho y del poder entre socios pares o iguales.....	144
a) Abuso entre socios paritarios. El quiebre de la	

igualdad.....	144
b) Colisión con el principio mayoritario.....	147
c) Bloqueo y obstrucción deliberada de las resoluciones sociales. Facultad de bloqueo mutua.....	149
d) Las posibles soluciones.....	153
e) Medidas preventivas.....	154
§ 27. El abuso del derecho y del poder ejercido por el socio minoritario.....	155
a) Concepto de minoría societaria.....	155
b) El desplazamiento del poder hacia las minorías. "Poder en los discretos"	156
c) El abuso de las poderosas minorías por medio del ejercicio de la acción de impugnación. "Las minorías de control"	161
d) Posibles soluciones.....	163
1) Reconocimiento por el legislador de la obligación de indemnizar los daños y perjuicios que ocasione a la sociedad.....	164
2) Causal de disolución.....	164
3) Anulación de voto.....	164
e) La implicancia del interés social.....	164
f) Legislación colombiana. Modelo que busca impedir el conflicto societario mediante la atribución de responsabilidad por daños.....	170

g) El resarcimiento de daños y perjuicios y las medidas que impidan la persistencia del acto abusivo	172
§28. La autoconvocación asamblearia dispuesta en el Código Civil y Comercial de la Nación. ¿Otro posible caso de abuso?.....	174
a) ¿Asamblea debidamente convocada “versus” autoconvocación?.....	175
b) El orden jurídico. Sistema dinámico de normas	179

Capítulo III

EL ABUSO DEL DERECHO EN LAS SOCIEDADES COTIZADAS O ABIERTAS

§ 29. Introducción.....	185
A) Abuso del derecho y “corporate governance”	
§ 30. El fenómeno de la globalización.....	186
§31. El gobierno corporativo. Generalidades.....	189
§ 32. Concepto y antecedentes históricos.....	192
§ 33. Principios del gobierno corporativo de la OCDE.....	193
a) Garantizar la base de un marco eficaz para el gobierno corporativo.....	195
b) Protección de los derechos de los accionistas.....	196
c) Tratamiento equitativo de los accionistas.....	196
d) El papel de las partes interesadas en el marco	

del gobierno corporativo..... 197

e) Divulgación de datos y transparencia informa-
tiva 197

f) Las responsabilidades del consejo..... 198

§ 34. Principios de gobierno corporativo en el ámbito in-
ternacional 199

§ 35. Las reglas del juego corporativo y el “interés so-
cial”. Los intereses contrapuestos..... 202

§ 36. Maximización del valor accionario y administra-
ción social..... 205

§ 37. La responsabilidad social corporativa como acto
puramente voluntario y los actos abusivos. Ensa-
yo de posibles soluciones..... 206

§38. El "corporate governance" y la ley de mercado de
capitales. Dudosa constitucionalidad y tendencia
a flexibilizar tensiones..... 210

B) El abuso del derecho en el régimen

DE LAS PARTICIPACIONES RESIDUALES (“SQUEEZE Out”)

§ 39. Nociones..... 214

§ 40. La declaración de adquisición en la ley de mercado
de capitales y el derecho de los minoritarios..... 218

§41. El ejercicio abusivo en el régimen de las participa-
ciones residuales..... 223

§ 42. Las posibles soluciones..... 224

C) Abuso de información privilegiada

§43. El derecho a la información en las sociedades mercantiles. Abusiva pretensión de informar e informarse.....	226
§ 44. El principio de transparencia en los mercados de valores.....	232
§ 45. Abuso de la información privilegiada. La figura del “insider trading”.....	235
a) Responsabilidad del "insider trading”.....	242
b) El deber de lealtad de los miembros de la administración social.....	242
§ 46. Reflexiones.....	244

Capítulo IV

EL ABUSO DE POSICIÓN DOMINANTE

§ 47. Nociones y fundamento.....	247
§48. El mercado relevante. Delimitación territorial.....	251
§ 49. Conductas abusivas sobre los consumidores.....	253
a) Precios excesivos.....	253
b) Discriminación de precios	254
c) Precios predatorios.....	255
d) Cláusulas abusivas en la posición dominante.....	257
Bibliografía.....	261